

Комиссия Карельского УФАС России по контролю в сфере закупок для государственных и муниципальных нужд в составе:

*** – заместитель председателя Комиссии, заместитель руководителя управления - начальник отдела контроля органов власти и закупок Карельского УФАС России;

*** – член Комиссии, старший государственный инспектор отдела контроля органов власти и закупок Карельского УФАС России;

*** – член Комиссии, главный специалист – эксперт отдела контроля органов власти и закупок Карельского УФАС России;

в присутствии представителя Заказчика - ФКУ Упрдор «Кола» *** (копия доверенности в материалах дела);

в присутствии представителя Заявителя - ООО «АРТСТРОЙ» *** (копия доверенности в материалах дела);

в присутствии представителя Заинтересованного лица - ООО «Технострой» *** (копия доверенности в материалах дела);

рассмотрев жалобу ООО «АРТСТРОЙ» на действия заказчика – ФКУ Упрдор «Кола» при проведении электронного аукциона на оказание услуг по содержанию автомобильных дорог общего пользования федерального значения на 2019 -2021 годы. Содержание автомобильной дороги А-137 автомобильная дорога Р-21 «Кола» - Тикша - Ледмозеро - Костомукша - граница с Финляндской Республикой на участке км 0+000 - км 232+170 (извещение № 0306100000419000019) и в результате осуществления внеплановой проверки в соответствии с частью 15 статьи 99 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о контрактной системе), Административным регламентом, утвержденным Приказом ФАС России от 19.11.2014 №727/14 (Зарегистрировано в Минюсте России 27.02.2015 № 36262)

УСТАНОВИЛА:

По мнению Заявителя, документация об аукционе утверждена с нарушениями законодательства о контрактной системе, а именно:

1. В нарушение части 3 статьи 96 Закона о контрактной системе

Заказчиком установлен ненадлежащий срок действий банковской гарантии, предоставляемой в качестве обеспечения исполнения контракта.

2. В нарушение части 5, части 7 статьи 34 Закона о контрактной системе в разделе 13 проекта контракта установлен размер пени в размере, рассчитываемом от ставки рефинансирования Центрального Банка.
3. В нарушение пункта 1 части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе документация об электронном аукционе устанавливает требование к описанию участниками закупки в составе первых частей заявок помимо конкретных показателей товара (материала), используемого при оказании услуг, также результатов испытаний, которые не могут быть достоверно известны участникам на этапе подачи заявок.
4. Установленное Заказчиком требование о поставке щебеночно-гравийно-песчаной смеси С-5 – не выполнимо, т.к. смеси с таким обозначением не существует.
5. Инструкция по заполнению заявки не позволяет потенциальным участникам закупки определить требуемые Заказчику значения показателей товаров, затрудняет подготовку заявок и может ограничить число участников закупки.

В связи с изложенным, Заявитель просит признать жалобу обоснованной и выдать Заказчику предписание об устранении нарушений законодательства о контрактной системе.

Заказчиком письмом от 17.04.2019 даны пояснения по доводам, изложенным в жалобе, просит признать жалобу необоснованной.

В результате рассмотрения жалобы и проведения в соответствии с частью 15 статьи 99 Закона о контрактной системе внеплановой проверки, Комиссией Карельского УФАС России по контролю в сфере закупок установлено следующее:

Документация об аукционе утверждена распоряжением начальника ФКУ Упрдор «Кола» № 51/П от 14.03.2019 и размещена на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок «www.zakupki.gov.ru» - 29.03.2019.

Номер извещения: 0306100000419000019.

Краткое наименование: оказание услуг по содержанию автомобильных дорог общего пользования федерального значения на 2019 -2021 годы. Содержание автомобильной дороги А-137 автомобильная дорога Р-21 «Кола» - Тикша - Ледмозеро - Костомукша - граница с Финляндской Республикой на участке км 0+000 - км 232+170.

Способ закупки: электронный аукцион.

Заказчик: ФКУ Упрдор «Кола».

Начальная (максимальная) цена контракта: 610 099 500,00 руб.

Согласно протоколу рассмотрения единственной заявки на участие в электронном аукционе от 17.04.2019 №0306100000419000019-0 заявка ООО «Технострой» признана соответствующей документации об аукционе и требованиям Закона о контрактной системе.

На момент рассмотрения жалобы государственный контракт не заключен.

Изучив представленные материалы, выслушав пояснения представителя Заказчика, представителя Заявителя Комиссия Карельского УФАС России пришла к следующим выводам:

1. В соответствии с частью 1 статьи 45 Закона о контрактной системе Заказчики в качестве обеспечения заявок и исполнения контрактов принимают банковские гарантии, выданные банками, соответствующими требованиям, установленным Правительством Российской Федерации.

Частью 3 статьи 96 Закона о контрактной системе установлено, что исполнение контракта может обеспечиваться предоставлением банковской гарантии, выданной банком и соответствующей требованиям статьи 45 настоящего Федерального закона, или внесением денежных средств на указанный заказчиком счет, на котором в соответствии с законодательством Российской Федерации учитываются операции со средствами, поступающими заказчику. Способ обеспечения исполнения контракта определяется участником закупки, с которым заключается контракт, самостоятельно. Срок действия банковской гарантии должен превышать срок действия контракта **не менее чем на один месяц**.

Пунктом 5.2 проекта Контракта установлено, что срок действия обеспечения исполнения контракта - до **25.11.2019**. Обеспечение исполнения Контракта должно оставаться в силе и действовать в течение указанного срока, за что Исполнитель несет ответственность, при этом пунктом 3.1 проекта контракта установлено, что Контракт действует с момента (даты) его подписания сторонами до **31.12. 2021**.

На основании изложенного, Комиссия приходит к выводу, что срок действия банковской гарантии, предоставляемой участниками закупки в качестве обеспечения исполнения Контракта установлен в документации об аукционе не в соответствии с требованиями, предусмотренными Законом о контрактной системе, что не соответствует части 3 статьи 96 Закона о контрактной системе и содержит признаки состава административного правонарушения, предусмотренного частью 4.2 статьи 7.30 Кодекса

Российской Федерации об административных правонарушениях.

Вместе с тем, учитывая, что данное нарушение не повлияло на права и интересы Заявителя – ООО «Артстрой», а на заседании Комиссии представитель Заказчика и представитель ООО «Технострой» продекларировали возможность исправить данное нарушение на стадии подписания контракта, Комиссия считает возможным не выдавать Заказчику предписание об устранении выявленного нарушения.

2. В соответствии с частью 5 статьи 34 Закона о контрактной системе в случае просрочки исполнения заказчиком обязательств, предусмотренных контрактом, а также в иных случаях неисполнения или ненадлежащего исполнения заказчиком обязательств, предусмотренных контрактом, поставщик (подрядчик, исполнитель) вправе потребовать уплаты неустоек (штрафов, пеней). Пена начисляется за каждый день просрочки исполнения обязательства, предусмотренного контрактом, начиная со дня, следующего после дня истечения установленного контрактом срока исполнения обязательства. Такая пена устанавливается контрактом в размере одной трехсотой действующей на дату уплаты пеней **ключевой ставки Центрального банка Российской Федерации от не уплаченной в срок суммы**. Штрафы начисляются за ненадлежащее исполнение заказчиком обязательств, предусмотренных контрактом, за исключением просрочки исполнения обязательств, предусмотренных контрактом. Размер штрафа устанавливается контрактом в виде фиксированной суммы, определенной в порядке, установленном Правительством Российской Федерации.

В соответствии с частью 7 статьи 34 Закона о контрактной системе пена начисляется за каждый день просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательства, предусмотренного контрактом, начиная со дня, следующего после дня истечения установленного контрактом срока исполнения обязательства, и устанавливается контрактом в размере, определенном в порядке, установленном Правительством Российской Федерации, но не менее чем одна трехсотая действующей на дату уплаты пени **ключевой ставки Центрального банка Российской Федерации** от цены контракта, уменьшенной на сумму, пропорциональную объему обязательств, предусмотренных контрактом и фактически исполненных поставщиком (подрядчиком, исполнителем).

В силу пункта 13.2.1 проекта контракта, Заказчиком установлено, что: «Пена начисляется за каждый день просрочки исполнения **Заказчиком** обязательства, предусмотренного Контрактом, начиная со дня, следующего после дня истечения установленного Контрактом срока исполнения обязательства. При этом размер пени устанавливается в размере одной трехсотой действующей на дату уплаты пеней **ставки рефинансирования Центрального банка Российской Федерации** от не уплаченной в срок суммы».

Пунктом 13.3.1 проекта контракта Заказчиком установлено: «Пена

начисляется за каждый день просрочки исполнения Исполнителем обязательства, предусмотренного Контрактом и устанавливается в размере одной трехсотой действующей на дату уплаты пени **ставки рефинансирования Центрального банка Российской Федерации** о цены Контракта, уменьшенной на сумму, пропорциональную объему обязательств, предусмотренных Контрактом и фактически исполненных Исполнителем...».

Пунктом 13.12 проекта контракта Заказчиком установлено: «В случае непредставлении информации в соответствии с абз. 2 п. 7.3.70. Контракта Заказчик взыскивает пени в размере одной трехсотой действующей на дату уплаты пени **ставки рефинансирования Центрального банка Российской Федерации** от цены договора, заключенного Исполнителем с третьими лицами (субподрядчиками, соисполнителями). Пеня начисляется за каждый день просрочки исполнения такого обязательства».

Изменения в части 5,7 статьи 34 Закона о контрактной системе в отношении размера пени, исходя из ключевой ставки, вступили в силу с 01.07.2018 на основании Федерального закона от 31.12.2017 №504-ФЗ «О внесении изменений в Федеральный закон «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд».

Таким образом, Комиссия Карельского УФАС России пришла к выводу, что Заказчик нарушил требования частей 5,7 статьи 34 Закона о контрактной системе.

Также, учитывая, что данное нарушение не повлияло на права и интересы Заявителя – ООО «Артстрой», а на заседании Комиссии представитель Заказчика и представитель ООО «Технострой» продекларировали возможность исправить данное нарушение на стадии подписания контракта, Комиссия считает возможным не выдавать Заказчику предписание об устранении выявленного нарушения.

3. В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе документация об электронном аукционе должна содержать информацию о наименовании и описании объекта закупки и условия контракта в соответствии со статьей 33 настоящего Закона.

Пунктом 1 части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе установлено, что при описании объекта закупки указываются функциональные, технические и качественные характеристики, эксплуатационные характеристики объекта закупки (при необходимости). В описание объекта закупки не должны включаться требования или указания в отношении товарных знаков, знаков обслуживания, фирменных наименований, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, наименование страны происхождения товара, требования к товарам, информации, работам, услугам при условии, что такие требования или указания влекут за собой ограничение количества

участников закупки

Согласно части 2 статьи 33 Закона о контрактной системе документация о закупке в соответствии с требованиями, указанными в части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе должна содержать показатели, позволяющие определить соответствие закупаемых товара, работы, услуги установленным заказчиком требованиям. При этом указываются максимальные и (или) минимальные значения таких показателей, а также значения показателей, которые не могут изменяться.

Следовательно, заказчик вправе включить в документацию о проведении электронного аукциона такие характеристики товара, которые отвечают его потребностям. Законом о контрактной системе не предусмотрены ограничения по включению в документацию электронного аукциона требований к товарам, являющихся значимыми для заказчика; не предусмотрена и обязанность заказчика обосновывать свои потребности при установлении требований к товарам. Единственным требованием законодательства будет являться то, чтобы данные требования не ограничивали количество участников закупки.

Довод Заявителя о том, что для заполнения заявки на участие в электронном аукционе участнику закупки необходимо иметь в наличии товар, предлагаемый к использованию при выполнении работ, для представления подробных сведений о результатах испытаний, не может быть принят во внимание по следующим основаниям.

Включение в документацию определенных параметров товара не создает одним участникам закупки преимущество перед другими, данное требование одинаково распространяется на всех участников закупки, иными словами все участники поставлены в одинаковые условия. Соответственно бремя доказывания невозможности подготовить заявку с техническими характеристиками товара, установленными Заказчиком, заявитель должен нести самостоятельно.

Заказчик не обязывает участника закупки при заполнении заявки иметь в наличии товар, предлагаемый к использованию при выполнении работ для определения его соответствия вышеназванным требованиям.

Соответствие всех товаров, указанных в документации, требованиям Заказчика, определено путем указания показателей товаров, перечисленных в документах, предусмотренных законодательством РФ о техническом регулировании (ГОСТ, Свод Правил).

В целях обеспечения возможности участником закупки надлежащим образом заполнить заявку и указать требуемые показатели, Заказчиком разработана инструкция по заполнению заявки. На основании инструкции, участник закупки по каждому показателю должен указать минимальное и максимальное числовое значения, т.е. диапазон значений, соответствующий

требованиям соответствующих нормативно-технических документов, изложенных в документации.

Согласно положениям документации об аукционе, от участника закупки не требуется производить лабораторные испытания товаров, т.к. от него не требуется указать одно конкретное значение показателя, получаемое в результате испытания конкретной партии товара. Участник должен указать минимальное и максимальное значение показателя товара (диапазон значений), регламентированное соответствующим стандартом. Кроме того, комиссия установила, что указания физико-молекулярных требований (характеристик) товара в данной закупке Заказчиком не установлены.

На основании изложенного, довод Заявителя о нарушении Заказчиком пункта 1 части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе признается Комиссией Карельского УФАС России необоснованным, т.к. в данном случае Заявитель не доказал объективную невозможность заполнения заявки.

4. В разъяснениях положений документации от 11.04.2019 на запрос № 100287306, по показателю 75, на вопрос «какую щебеночно-гравийно-песчаную смесь Заказчик подразумевает?» Заказчик указал смесь щебеночно-гравийно-песчаную **С5**. При этом в документации об аукционе Заказчиком установлено требование к поставке щебеночно-гравийно-песчаной смеси **С-5**.

На заседании комиссии Карельского УФАС России представитель Заказчика пояснил, что вопреки утверждению заявителя указанное требование не является ошибочным, требования по указанному показателю заказчиком не менялись, соответственно внесений изменений в аукционную документацию в этом случае не требуется.

В данном случае, «дефис», а вернее - «тире» - указывает на пропуск связки (усиление конструкции - Заказчику требуется именно смесь С5, а не С4 и т.д.) между обозначением смеси «С» и номером смеси «5» - согласно ГОСТ 25607-2009, а требуемое значение «С5» и «С-5» являются равнозначными для Заказчика (любой участник может указывать оба варианта). Тире, согласно правилам использования в русском языке, прежде всего, означает пропуски — пропуск связки в сказуемом, пропуск члена предложения в неполных предложениях и в предложениях с нулевым сказуемым, пропуск противительных союзов. Тире компенсирует эти пропущенные слова, сохраняет принадлежащее им место. А также «тире» используется для подчёркивания слов, стоящих в конце предложения (пунктуация).

Учитывая, что на этот довод жалобы Заказчиком ранее были даны соответствующие разъяснения, а именно, «...требуемое значение «С5» и «С-5» являются равнозначными для Заказчика (любой участник может указывать оба варианта)...», Комиссия признает данный довод жалобы необоснованным.

5. . Для обеспечения возможности участником закупки надлежащим образом заполнить заявку и указать требуемые показатели, Заказчиком разработана инструкция по заполнению заявки (раздел XIV документации).

Раздел XIII документации содержит показатели, позволяющие определить соответствие закупаемых работ установленным заказчиком требованиям, при этом указаны максимальные и (или) минимальные значения показателей, а также значения показателей, которые не могут изменяться. В соответствии с разделом XIV документации:

1. показатели, для которых заказчиком установлены минимальные или максимальные значения № п/п 2, 5-7, 17, 20-22, 32-41, 43-53, 56-66, 68-71, 74, 86-88, 90, 93-101, 106-115, 121-122, 125-129, 132-137, 139-145, 150-155, 159, 163, 167, 168, 177, 178, 180, 188-193, 195, 201-207, 211, 214, 215, 223, 225, 241-244, 246-251, 259-265, 273-280, 287-292, 294, 302-304, 307-316, 320-324, 342, 343, 345-353 Таблица 1;
2. показатели, значения которых не могут изменяться и для которых заказчиком указаны варианты значений, удовлетворяющие требованиям Заказчика № п/п 31, 75, 76, 89, 91, 92, 105, 131, 138, 146, 147, 156-158, 164-166, 170, 173, 174, 181-187, 194, 196-199, 208-210, 212, 213, 216, 217, 219- 222, 224, 235-240, 252-258, 267-272, 281-286, 296-301, 305, 317, 325-329 Таблица 1;
3. показатели, для которых заказчиком установлены минимальные и максимальные значения № п/п 1, 3, 4, 8, 16, 18, 19, 23, 54, 67, 77-85, 123, 124, 130, 148, 149, 169, 175, 176, 179, 200, 218, 226- 234, 245, 266, 293, 295, 306, 318, 319, 330, 341, 344, 354 Таблица 1.

По показателям № п/п 2, 5-7, 17, 20-22, 32-41, 43-53, 56-66, 68-71, 74, 86-88, 90, 93-101, 106- 115, 121-122, 125-129, 132-137, 139-145, 150-155, 159, 163, 167, 168, 177, 178, 180, 188-193, 195, 201- 207, 211, 214, 215, 223, 225, 241-244, 246-251, 259-265, 273-280, 287-292, 294, 302-304, 307-316, 320- 324, 342, 343, 345-353 Таблицы 1 участник закупки указывает конкретные числовые значения показателей, для которых установлены минимальные или максимальные значения.

По показателям № п/п 31, 89, 91, 92, 105, 138, 146, 182, 183, 185, 187, 213, 216, 217, 219, 224, 305, 326 Таблицы 1 участник закупки выбирает конкретное значение для показателей, в отношении которых представлены варианты значений.

По показателям № п/п 1, 3, 4, 8, 16, 18, 19, 23, 25, 54, 67, 77-85, 123, 124, 130, 148, 149, 169, 175, 176, 179, 200, 218, 226-234, 245, 266, 293, 295, 306, 318, 319, 330, 341, 344, 354 Таблицы 1 участник закупки указывает конкретные минимальные и максимальные числовые значения, находящиеся в границах установленных требований к минимальному значению и максимальному значению.

По показателям № п/п 75, 76, 131, 147, 156-158, 164-166, 170, 173, 174, 181, 184, 186, 194, 196-199, 208-210, 212, 220-222, 235-240, 252-258, 267-272, 281-286, 296-301, 317, 325, 327-329 Таблицы 1 участник закупки указывает конкретное значение

показателей, которые не могут изменяться.

Участнику закупки необходимо в соответствии с требованиями документации и Закона о контрактной системе указать требуемые значения показателя в соответствии с инструкцией (раздел XIII документации), а заполнение столбца «Наименование показателя товара» не требуется (даже «теоретически»).

Таким образом, по позициям 32, 33 знак «;» не может вводить Заявителя в заблуждение и не требует описания в Инструкции (используется «в редакции Заказчика»).

По показателю № 31 (показатель, значение которого не может изменяться и для которого заказчиком указаны варианты значений, удовлетворяющие требованиям Заказчика) участник закупки выбирает конкретное значение показателя, в отношении которого представлены варианты значений. Аналогично по позициям №№ 138, 139, 140, 146, 182, 183, 213 Таблицы 1. Значения «;» и «,» во всех случаях имеют одинаковое значение перечисления, например, между простыми словами: «...белый, желтый...», либо словами и цифрами без знака «,»: «...16,116...». Отделительный непарный знак препинания «;» используется или там, где уже есть разделительные знаки препинания «,» либо «/», например: «...2,0;2,2...», «...90/20; 85/15...», или в разнородных словосочетаниях либо сложных предложениях, например, по позициям №№ 31, 138 Таблицы 1.

Комиссия Карельского УФАС России также признает данный довод жалобы необоснованным. Представитель ООО «Технострой» пояснил, что в данном случае инструкция по заполнению заявки была составлена подробно и информативно, более того, любой хозяйствующий субъект, занимающийся содержанием автодорог, профессионально смог бы заполнить данную таблицу без каких-либо сложностей. Жалоб от иных участников закупки на показатели товаров, используемых при выполнении работ, в адрес Управления не поступало.

На заседании Комиссии Заявителем не представлено документов, подтверждающих, что выявленные нарушения повлияли или могли повлиять на возможность подачи заявок участниками закупки, в том числе ООО «АРТСТРОЙ». Комиссия учитывала и социальную значимость закупки (на Заказчика возложена организация по обеспечению безопасности дорожного движения на вышеуказанном участке федеральной автомобильной дороги с **01.05.2019**) и случай несвоевременного заключения государственного контракта на содержание указанного участка федеральной автомобильной дороги может привести к ухудшению безопасности дорожного движения и создаст угрозу жизни и здоровью пользователям автомобильных дорог. Также, Комиссия Карельского УФАС России и решила предписание об устранении нарушений, путем

аннулирования закупки не выдавать, т.к. выявленные нарушения не ограничивают количество участников закупки (доказательства обратного в материалах дела отсутствуют) и данные нарушения возможно исправить Заказчику самостоятельно на стадии заключения контракта.

Кроме того, при принятии решения Комиссия Карельского УФАС России учитывала информацию с сайта www.zakupki.gov.ru о нахождении учредителя ООО «Артстрой» в реестре недобросовестных поставщиков (реестровая запись РНП.87421-17). При этом Заказчиком в извещении и документации об аукционе установлено требование к участникам закупки об отсутствии в реестре недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) информации об участнике закупки, в том числе информации об учредителях, о членах коллегиального исполнительного органа, лице, исполняющем функции единоличного исполнительного органа участника закупки - юридического лица.

Таким образом, в случае подачи заявки ООО «Артстрой» на участие в аукционе, заявка Общества однозначно подлежала бы отклонению, кроме того, представитель Заявителя не смог представить на заседание Комиссии документов, подтверждающих опыт исполнения аналогичных контрактов (содержание автодорог) и наличие финансовых средств на подачу заявки в размере 30 504 970 рублей, что также по мнению Комиссии может свидетельствовать о злоупотреблении Заявителем правом на подачу жалобы и отсутствием реального намерения (возможности) на участие в данной закупке. Устные доводы о возможности подать заявку ООО «Артстрой» и получить денежные средства в качестве займа, перед подачей заявки с площадки, Комиссия признает необоснованными, т.к. не было представлено соответствующих подтверждающих документов.

На основании вышеизложенного и руководствуясь статьями 99, 106 Закона о контрактной системе, Комиссия Карельского УФАС России по контролю в сфере закупок для государственных и муниципальных нужд

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «АРТСТРОЙ» на действия заказчика – ФКУ Упрдор «Кола» при проведении электронного аукциона на оказание услуг по содержанию автомобильных дорог общего пользования федерального значения на 2019 -2021 годы. Содержание автомобильной дороги А-137 автомобильная дорога Р-21 «Кола» - Тикша - Ледмозеро - Костомукша - граница с Финляндской Республикой на участке км 0+000 - км 232+170 (извещение № 0306100000419000019) обоснованной в части.
2. В действиях Заказчика установлены нарушения части 1 статьи 96, частей 5,7 статьи 34 Закона о контрактной системе.

3. Передать материалы рассмотрения жалобы ООО «АРТСТРОЙ» должностному лицу Карельского УФАС России для решения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

Настоящее решение может быть обжаловано в Арбитражном суде Республики Карелия в течение 3 месяцев со дня вынесения.

Заместитель председателя Комиссии

_____ ***

Члены комиссии

_____ ***

_____ ***